

ПРОТОКОЛ № 012/04/7.32.3-75/2021
об административном правонарушении

«04» февраля 2021 года

г. Йошкар-Ола,

ул. Волкова, д. 164, каб. № ____

Настоящий протокол об административном правонарушении составлен ведущим специалистом-экспертом отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл <.....> в соответствии со статьями 28.2, 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту несоответствия документации по закупке № 32009020316 от 23.03.2020 на поставку каменного угля требованиям пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 27 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в отношении руководителя группы по закупкам юридической службы ООО «Марикоммунэнерго» <.....>

Место, время совершения и событие административного правонарушения.

Согласно решению Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл от 10.04.2020 по делу № 012/07/3.2-248/2020 в действиях заказчика – ООО «Марикоммунэнерго» установлены нарушения пункта 2 части 1 статьи 3, пункта 27 статьи 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Так, установлено, что ООО «Марикоммунэнерго» проводилась конкурентная закупка в форме открытого конкурса на право заключения договора о поставке каменного угля (извещение в ЕИС № 32009020316 от 23.03.2020).

В соответствии с частью 3 статьи 3 Закона о закупках конкурентной закупкой является закупка, осуществляемая с соблюдением, в том числе следующего условия: информация о конкурентной закупке сообщается заказчиком путем размещения в единой информационной системе извещения об осуществлении конкурентной закупки, доступного неограниченному кругу лиц, с приложением документации о конкурентной закупке.

Установлено, что в пункте 10 извещения о проведении открытого конкурса размер обеспечения исполнения договора указан — 20% от суммы договора (что составляет 5 665 000 рублей).

Согласно пункту 19 извещения открытого конкурса размер обеспечения составляет 5 665 000,00 руб.

В пункте 7.3 конкурсной документации обеспечение некорректно именуется задатком, а также указывается, что размер обеспечения не должен превышать 15% от суммы договора и «может быть внесен в виде платежного поручения или векселя».

Пунктом 7.4 конкурсной документации предусмотрено, что «Факт внесения суммы задатка на расчетный счет Заказчика подтверждается платежным поручением с отметкой банка об оплате. В платежном поручении в графе «назначение платежа» в обязательном порядке указываются: дата публичного вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе, номер Конкурсной документации, номер лота (в случае, если предмет конкурса разделен на лоты). Обязательство участника конкурса по перечислению задатка считается исполненным, если денежные средства поступили на расчетный счет Заказчика в срок, указанный в извещении о проведении конкурса и находятся на расчетном счете Заказчика на момент проведения процедуры вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе».

Согласно пункту 2.9 информационной карты конкурса размер обеспечения составляет 5 665 000,00 руб. и вносится не позднее 08.04.2020 путем перечисления на расчетный счет заказчика или предоставления векселя на предъявителя.

Однако, в пункте 4.5 информационной карты сумма обеспечения установлена в размере 20% от суммы договора. В соответствии с пунктом 4.6.15 информационной карты в списке документов от участника предоставляется документ, подтверждающий факт перечисления суммы «задатка» на расчетный счет заказчика.

Вместе с тем, в силу части 27 статьи 3.2 Закона о закупках заказчик не устанавливает в документации о конкурентной закупке требование обеспечения заявок на участие в закупке, если начальная (максимальная) цена договора не превышает пять миллионов рублей. В случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает пять миллионов рублей, заказчик вправе установить в документации о закупке требование к обеспечению заявок на участие в закупке в размере не более пяти процентов начальной (максимальной) цены договора.

Поскольку НМЦД превышает 5 миллионов рублей, Заказчику в рамках проведения данной закупки возможно было установить сумму обеспечения контракта не более 5% от НМЦД, что составляет 1 416 250,00 руб.

В нарушение данного законоположения Заказчиком в конкурсную документацию были включены условия о сумме обеспечения контракта, превышающие допустимые значения, кроме того, противоречащие друг другу, некорректно именуемые обеспечительный платеж задатком, создающие неясность относительно порядка внесения обеспечения и представления доказательств исполнения этого требования.

Следовательно, в действиях заказчика усматривается нарушение пункта 27 статьи 3.2 Закона о закупках, выразившегося в установлении противоречивых требований к обеспечению заявок для участия в закупке, несоответствующего положениям

законодательства.

Кроме того, согласно пункту 4.6 информационной карты открытого конкурса перечень содержащихся сведений и документов, которые должны находиться в составе заявки, включает следующие документы.

Пунктом 4.6.15 предусмотрено, что в составе заявки должен быть документ, подтверждающий факт перечисления суммы «здатка» на расчетный счет Заказчика. Данное положение опять же противоречит иным положениям об обеспечительном платеже.

Пунктом 4.6.18 требуются сведения, подтверждающие отсутствие уголовных дел, возбужденных в отношении учредителей и руководителей участника ПКО, не должны быть возбуждены уголовные дела по основаниям, связанными с экономическими преступлениями (справка из МВД или заявление, заверенное нотариально).

Вместе с тем, данная справка, выдаваемая МВД России, в соответствии с информацией, содержащейся на официальном сайте Госуслуг www.gosuslugi.ru, изготавливается в срок до 30 дней. Кроме того, нотариусы не осуществляют выдачу и заверение таких заявлений. Суть нотариального удостоверения подписи лица же в том, чтобы удостоверить сам факт подписания документа этим лицом лично. Однако подписание заявления об отсутствии судимости, даже в случае нотариального удостоверения подписи лица не будет иметь каких-либо правовых и иных последствий и в случае, если данные сведения об отсутствии судимости не будут являться достоверными. В связи с изложенным у данного требования отсутствуют какие-либо правовые обоснования. Следовательно, установление такого требования о предоставлении документов является необоснованным, излишним и создающим препятствия для участия в открытом конкурсе, ограничивающим потенциальное количество лиц, которые смогли бы принять участие в нем при отсутствии такого требования.

В соответствии с пунктом 4.6.19 в составе заявки так же требуется договор поручительства, обеспечивающий финансовую ответственность участника на сумму не менее 100% от суммы закупки от юридического лица, имеющего на балансе недвижимое имущество с остаточной стоимостью не менее 30 млн. руб. с подтверждающими документами (нотариально заверенная копия свидетельства о праве собственности на недвижимое имущество, годовые балансы на 2016 и 2017 годы).

Установление данного требования создает условия ограничения потенциального круга участников закупки и вводит их в заблуждение. Учитывая необоснованный характер и противоречие законодательству о закупках и изложенное в совокупности — данное требование так же признается незаконным. Кроме того, предоставление проекта такого договора является нецелесообразным, поскольку не влечет каких-либо правовых последствий.

Таким образом, конкурсная документация не соответствовала пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, в которой указывается, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе, принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно статье 7 Закона о закупках за нарушение требований настоящего Федерального закона и иных принятых в соответствии с ним нормативных правовых актов Российской Федерации виновные лица несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за несоблюдение предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц требований к содержанию извещений о закупке товаров, работ, услуг и (или) документации о закупке товаров, работ, услуг и влечет, в том числе административную ответственность должностных лиц.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. При этом под должностным лицом понимается лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции, в том числе, в государственных организациях.

Из приказа генерального директора ООО «Марикоммунэнерго» от 29.12.2018 № 674-к <.....> М.А. назначен на должность руководителя группы по закупкам юридической службы.

В соответствии с письмом ООО «Марикоммунэнерго» от 29.01.2021 № 129 должностным лицом организации, разработавшим документацию по закупке № 32009020316 от 23.03.2020 на поставку каменного угля являлся руководитель группы по закупкам юридической службы ООО «Марикоммунэнерго» <.....> М.А., в обязанности которого согласно его должностной инструкции входит разработка необходимой документации по закупкам (пп.3 п. 4.1.2 должностной инструкции).

Таким образом, имеются все основания утверждать, что в действиях (бездействии) <.....> М.А. имеется состав административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Временем совершения административного правонарушения является 23.03.2020 (дата размещения документации о закупке в ЕИС в редакции от 23.03.2020).

Местом совершения административного правонарушения является: 424003, г. Йошкар-Ола, ул. Зарубина, д. 53 (место исполнения Бочевским М.А. должностных обязанностей).

Санкция части 7 статьи 7.32.3 КоАП РФ влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до пяти тысяч рублей.

В соответствии со статьей 23.83 КоАП РФ настоящий протокол об административном правонарушении подлежит рассмотрению в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл.

Рассмотрение дела об административном правонарушении состоится **15 февраля 2021 года в 09 часов 15 минут** по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Волкова, 164, каб 4.

Сообщаем, что пропуск в здание ограничен: при входе необходимо иметь при себе средства индивидуальной защиты (медицинская маска, одноразовые перчатки).

В связи с чем, возможность участия в заседании комиссии будет организована посредством удаленного доступа через программу «TrueConf» по ссылке (<https://fas1.tconf.ru/c/6297754507>).

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

В соответствии со статьями 25.1-25.5, частью 3 статьи 28.2 КоАП РФ Бочевскому М.А. разъясняются его права и обязанности.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 суток согласно статьям 30.1-30.3 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 25.5 КоАП РФ защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами.

Согласно статье 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников.

С протоколом ознакомлен(а).

Права и обязанности разъяснены. _____<.....>

(подпись лица, защитника лица, привлекаемого к адм. ответственности)

Объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

(подпись лица, представителя лица, привлекаемого к административной ответственности)

<.....>

(Ф.И.О. составившего протокол)

(подпись)

04 февраля 2021 года

В соответствии с ч. 6 ст. 28.2 КоАП РФ копию протокола получил (а):

(фамилия, имя, отчество лица, получившего протокол)

« ____ » _____ 2021 года

_____ (подпись)